TÒA ÁN NHÂN DÂN **TỈNH KON TUM**	**CỘNG HÒA XÃ HỘI CHỦ NGHĨA VIỆT NAM** **Độc lập - Tự do - H phúc**

Bản án số: 01/2022/HS-PT
Ngày: 24 - 01 - 2022

NHÂN DANH
NƯỚC CỘNG HÒA XÃ HỘI CHỦ NGHĨA VIỆT NAM
TOÀ ÁN NHÂN DÂN TỈNH KON TUM

- Thành phần Hội đồng xét xử phúc thẩm gồm có:

Thẩm Phán - Chủ tọa phiên toà: Ông Nguyễn M Thành.

Các Thẩm phán: Bà Dương Thị Vân và Ông Huỳnh Nguyên.

***- Thư ký phiên toà*:** Bà Nguyễn Thị Lương – Thư ký Tòa án nhân dân tỉnh Kon Tum.

- Đại diện Viện Kiểm sát nhân dân tỉnh Kon Tum tham gia phiên toà: Bà Võ Thị Ngọc Lam - Kiểm sát viên.

Trong ngày 24 tháng 01 năm 2022, tại Trụ sở Toà án nhân dân tỉnh Kon Tum xét xử phúc thẩm công khai vụ án hình sự thụ lý số 75/2021/TLPT-HS ngày 30 tháng 12 năm 2021 đối với bị cáo Lê Tự Tr và bị cáo Huỳnh Anh L do có kháng cáo của bị cáo Lê Tự Tr và kháng nghị của Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Kon Tum đối với bị cáo Huỳnh Anh L, đối với bản án hình sự sơ thẩm số 141/2021/HS-ST ngày 29/11/2021 của Tòa án nhân dân thành phố Kon Tum, tỉnh Kon Tum.

- Bị cáo có kháng cáo:

Lê Tự Tr, sinh ngày 10 tháng 10 năm 1974 tại Phú Yên; Nơi ĐKHKTT: Thôn PM, xã HB, huyện TâH, tỉnh Phú Yên; Chỗ ở hiện nay: Hẻm 325 SVH, tổ 2, phường DT, thành phố KT, tỉnh Kon Tum; Nghề nghiệp: Thợ cửa sắt; Trình độ V hóa: 5/12; Dân tộc: Kinh; Giới tính: Nam; Tôn giáo: Không; Quốc tịch: Việt Nam; Con ông Lê Th và bà Lưu Thị Nh (đều đã chết); Bị cáo có vợ là Ngô Thị Chí, sinh năm 1973 và 01 con, sinh năm 2003; Tiền sự: Không

Tiền án: 01(Bản án hình sự sơ thẩm số 11/2014/HS-ST ngày 11/3/2014 của TAND tỉnh Kon Tum xử phạt 18 tháng cải tạo không giam giữ về tội *"Đánh bạc"*, hình phạt bổ sung phạt tiền 10.000.000 đồng và phải chịu 200.000 đồng án phí hình sự sơ thẩm. Ngày 20/6/2015, chấp hành xong hình phạt cải tạo không giam giữ nhưng chưa chấp hành xong hình phạt bổ sung (Chưa được xóa án tích).

Bị cáo tại ngoại. (có mặt).

- *Bị cáo bị kháng nghị:*

Huỳnh Anh L, sinh ngày 25 tháng 11 năm 1974 tại Kon Tum; Nơi cư trú: Đường Trần ND, tổ 2, phường DT, thành phố KT, tỉnh Kon Tum; Nghề nghiệp: Làm nông; Trình độ V hóa: 7/12; Dân tộc: Kinh; Giới tính: Nam; Tôn giáo: Không; Quốc tịch: Việt Nam; Con ông Huỳnh V C, sinh năm 1948 và bà Nguyễn Thị L (đã chết); Bị cáo có vợ là Đặng Thị Ngọc D, sinh năm 1985 và 02 con (lớn sinh năm 2007, nhỏ sinh năm 2011); Tiền án: Không;

Tiền sự: 01 (Ngày 20/5/2021, bị Công an phường Quang Trung, thành phố Kon Tum ra Quyết định xử phạt hành chính về hành vi *"Đánh bạc"*, phạt tiền 1.500.000 đồng). Bị cáo đã chấp hành.

Bị cáo tại ngoại. (có mặt).

NỘI DUNG VỤ ÁN:

Theo các tài liệu có trong hồ sơ vụ án và diễn biến tại phiên tòa, nội dung vụ án được tóm tắt như sau:

Vào khoảng 09 giờ 30 phút, ngày 03/6/2021, Nguyễn Trọng H rủ bị cáo Huỳnh Anh L cùng Hồ V M về nhà mình tại số 69 Nguyễn NH, tổ 2, phường DT, thành phố KT đánh bài ăn tiền và tất cả đồng ý. Một lúc sau, bị cáo Lê Tự Tr đến nhà H. Các bị cáo L, Tr cùng M thống nhất đánh bài ăn tiền hình thức đánh *"phỏm"*. H đi mua 04 bộ bài tú lơ khơ, đưa cho 03 người còn lại chơi còn H không tham gia, chỉ ngồi xem. Đến khoảng 10 giờ, Trần Đăng V đến và tham gia cùng. Cách thức đánh *"phỏm"* hình thức thắng thua như sau: Người về nhất (ít điểm nhất) sẽ ăn được 20.000 đồng từ người về nhì, 30.000 đồng từ người về ba và 40.000 đồng từ người về cuối. Người nào *"cháy"*(không có phỏm) thì thua 80.000 đồng. Người nào *"ù"* thì ăn được 80.000 đồng từ những người còn lại. Người nào *"ù tròn"* thì ăn được 100.000 đồng từ những người còn lại.

Những người chơi thỏa thuận mỗi ván *"ù", "ù tròn"* sẽ bỏ 20.000 đồng vào chiếc giỏ nhựa cho H – gọi là *"tiền xâu"* để H mua đồ ăn, nước uống cho người chơi, tiền dư thì H được hưởng.

Tất cả đánh bài đến 12 giờ, cùng ngày thì bị cơ quan CSĐT – Công an thành phố Kon Tum bắt quả tang. Tổng số tiền mà các bị cáo Tr, L cùng M, V dùng vào việc đánh bạc là 4.920.000 đồng. Trong đó, bị cáo Tr sử dụng 1.900.000 đồng, bị cáo L sử dụng 900.000 đồng, M sử dụng 1.500.000 đồng và V sử dụng 620.000 đồng.

Với nội dung trên, tại bản án hình sự sơ thẩm số 141/2021/HS-ST ngày 29/11/2021 của Tòa án nhân dân thành phố Kon Tum, tỉnh Kon Tum quyết định sau:

Tuyên bố các bị cáo Lê Tự Tr và Huỳnh Anh L phạm tội *"Đánh bạc"*.

* Áp dụng khoản 1 Điều 321, điểm s khoản 1 Điều 51 và Điều 38 Bộ luật Hình sự năm 2015; Xử phạt bị cáo Lê Tự Tr **09 (Chín)** tháng tù, thời hạn tù tính từ ngày bị cáo bị bắt thi hành án.

***** Áp dụng khoản 1 Điều 321, các điểm i, s khoản 1, 2 Điều 51 và Điều 65Bộ luật Hình sự năm 2015; Xử phạt bị cáo Huỳnh Anh L **09(chín)**tháng tù nhưng cho hưởng án treo, thời gian thử thách là **18 (mười tám)** tháng, kể từ ngày tuyên án sơ thẩm (ngày 29/11/2021). Giao bị cáo Huỳnh Anh L cho Ủy ban nhân dân phường DT, thành phố KT, tỉnh Kon Tum để giám sát, giáo dục trong thời gian thử thách.

Ngoài ra, bản án sơ thẩm còn tuyên về xử lý vật chứng, án phí và quyền kháng cáo.

Ngày 14 tháng 12 năm 2021, bị cáo Lê Tự Tr có đơn kháng cáo xin giảm nhẹ hình phạt để hưởng án treo.

Ngày 10/12/2021, Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Kon Tum ra Quyết định kháng nghị phúc thẩm số 11/QĐ-VKS-P7 kháng nghị một phần bản án sơ thẩm về quyết định hình phạt đối với bị cáo Huỳnh Anh L theo hướng giảm mức hình phạt tù, nhưng không cho bị cáo L hưởng án treo.

Bị cáo Lê Tự Tr có đơn xin rút đơn kháng cáo vào ngày 14 tháng 01 năm 2022. Tại phiên tòa, bị cáo xác nhận việc rút đơn là tự nguyện.

Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Kon Tum giữ nguyên, không thay đổi, bổ sung, rút kháng nghị.

Kiểm sát viên thực hành quyền công tố phát biểu quan điểm về việc giải quyết vụ án:

- Đối với kháng cáo của bị cáo Lê Tự Tr: Ngày 14 tháng 01 năm 2022, bị cáo Lê Tự Tr đã có V bản về việc rút toàn bộ kháng cáo. Do đó, đề nghị HĐXX đình chỉ xét xử phúc thẩm đối với kháng cáo của bị cáo Lê Tự Tr.

- Về kháng nghị đối với bị cáo Huỳnh Anh L: Cấp sơ thẩm chưa đánh giá đầy đủ về nhân thân, tính chất mức độ phạm tội của các bị cáo, bị cáo L sử dụng số tiền đánh bạc ít hơn bị cáo Tr, bị cáo L có 01 tiền sự về hành vi đánh bạc còn bị cáo Tr có 01 tiền án về tội đánh bạc; tính chất và mức độ phạm tội của bị cáo Tr nguy hiểm hơn so với bị cáo L; bị cáo L có 02 tình tiết giảm nhẹ ở khoản 1 và

01 tình tiết giảm nhẹ ở khoản 2 Điều 51 Bộ luật hình sự. Cấp sơ thẩm xử phạt hai bị cáo mức án bằng nhau là không phù hợp. Ngoài ra, bị cáo L có 1 tiền sự về hành vi đánh bạc là người có nhân thân xấu, việc cấp sơ thẩm xử phạt cho bị cáo L hưởng án treo là trái với quy định tại khoản 2 Điều 2 Nghị quyết số 02/2018/NQ-HĐTP ngày 15/5/2018 hướng dẫn áp dụng Điều 65 của Bộ luật hình sự về án treo.

Đề nghị HĐXX áp dụng điểm b khoản 1 Điều 355; Điều 357 Bộ luật Tố tụng hình sự 2015, Chấp nhận kháng nghị của Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Kon Tum sửa một phần hình phạt đối với bị cáo Huỳnh Anh L, xử phạt bị cáo L 7 đến 8 tháng tù và không cho bị cáo hưởng án treo.

NHẬN ĐỊNH CỦA TÒA ÁN

Trên cơ sở nội dung vụ án, căn cứ vào tài liệu trong hồ sơ vụ án đã được tranh tụng tại phiên tòa, Hội đồng xét xử nhận định như sau:

[1]. Trong khoảng thời gian từ 10 giờ đến 12 giờ ngày 03/6/2021, tại nhà của Nguyễn Trọng H ở số 69 Nguyễn V Hoàng, phường DT, thành phố KT, bị cáo Lê Tự Tr cùng với bị cáo Huỳnh Anh L, các đối tượng Hồ V M, Trần Đăng V cùng nhau đánh bạc trái phép dưới hình thức chơi "*phỏm*" ăn tiền. Tổng số tiền dùng vào việc đánh bạc là 4.920.000 đồng (trong đó, bị cáo Tr sử dụng 1.900.000 đồng, bị cáo L sử dụng 900.000 đồng, đối tượng Hồ V M sử dụng 1.500.000 đồng và đối tượng Trần Đăng V sử dụng 620.000 đồng).

Mặc dù tổng số tiền sử dụng vào việc đánh bạc dưới 5.000.000 đồng (*Năm triệu đồng*) nhưng bị cáo Lê Tự Tr có 01 tiền án về tội *"Đánh bạc"* chưa xóa án tích; bị cáo Huỳnh Anh L có 01 tiền sự về hành vi *"Đánh bạc"*. Do đó, với hành vi trên, tại bản án hình sự sơ thẩm số 141/2021/HS-ST ngày 29/11/2021 của Tòa án nhân dân thành phố Kon Tum, tỉnh Kon Tum xét xử và kết án bị cáo Lê Tự Tr và Huỳnh Anh L về tội "Đánh bạc" theo khoản 1 Điều 321 BLHS là có căn cứ.

[2]. Xét kháng nghị của Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Kon Tum đối với bị cáo Huỳnh Anh L, thấy rằng:

Bị cáo L được hưởng các tình tiết giảm nhẹ quy định điểm i, s khoản 1, khoản 2 Điều 51 Bộ luật hình sự; trong vụ án này bị cáo sử dụng số tiền đánh bạc ít hơn bị cáo Tr; bị cáo L có 01 tiền sự về hành vi đánh bạc còn bị cáo Tr có 01 tiền án về tội đánh bạc. Như vậy, tính chất và mức độ phạm tội của bị cáo Tr nguy hiểm hơn so với bị cáo L nhưng cấp sơ thẩm xử phạt hai bị cáo mức án bằng nhau là không phù hợp, chưa đánh giá đầy đủ về nhân thân, tính chất mức độ phạm tội của các bị cáo cũng như không phân hoá về tội phạm đồng thời

cũng thể hiện việc nhận thức về án treo của cấp sơ thẩm chưa đầy đủ. Xét thấy, cần giảm nhẹ một phần hình phạt tù cho bị cáo L.

Ngoài ra, bị cáo L có 1 tiền sự về hành vi đánh bạc; tuy nhiên tình tiết này đã được áp dụng làm căn cứ định tội với bị cáo nên việc cho hưởng án treo đối với bị cáo là không trái quy định. Do vậy không chấp nhận kháng nghị về việc không cho bị cáo được hưởng án treo của Viện Kiểm sát.

Từ những phân tích trên, HĐXX chấp nhận một phần kháng nghị của Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Kon Tum sửa một phần hình phạt đối với bị cáo Huỳnh Anh L về việc giảm hình phạt tù cho bị cáo.

Đối với bị cáo Lê Tự Tr đã có rút toàn bộ kháng cáo. Do đó, căn cứ Điều 348 Bộ luật tố tụng hình sự, đình chỉ xét xử phúc thẩm đối với kháng cáo của bị cáo.

[3]. Về án phí: Bị cáo Tr rút đơn kháng cáo trước khi mở phiên tòa; Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Kon Tum kháng nghị nên không phải chịu án phí hình sự phúc thẩm theo quy định của pháp luật.

Vì các lẽ trên,

QUYẾT ĐỊNH

Căn cứ Điều 348; điểm b khoản 1 Điều 355, Điều 357 Bộ luật Tố tụng hình sự 2015.

1. Đình chỉ xét xử phúc thẩm đối với kháng cáo của bị cáo Lê Tự Tr; Bản án sơ thẩm có hiệu lực đối với bị cáo Lê Tự Tr kể từ ngày tuyên án phúc thẩm.

2. Chấp nhận một phần kháng nghị của Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Kon Tum đối với bị cáo Huỳnh Anh L – Sửa bản án sơ thẩm về hình phạt đối với bị cáo Huỳnh Anh L.

Áp dụng khoản 1 Điều 321, các điểm i, s khoản 1, 2 Điều 51 Bộ luật Hình sự năm 2015; Xử phạt bị cáo Huỳnh Anh L **06 (Sáu)** tháng tù nhưng cho hưởng án treo. Thời gian thử thách là 12 (Mười hai) tháng tính từ ngày tuyên án sơ thẩm (29/11/2021). Giao bị cáo Huỳnh Anh L cho Ủy ban nhân dân phường DT, thành phố KT, tỉnh Kon Tumđể giám sát, giáo dục trong thời gian thử thách.

Gia đình bị cáo có trách nhiệm phối hợp với chính quyền địa phương trong việc giám sát, giáo dục bị cáo. Trường hợp bị cáo thay đổi nơi cư trú thì thực hiện theo quy định của Luật thi hành án hình sự năm 2019.

Trong thời gian thử thách, nếu bị cáo cố ý vi phạm nghĩa vụ theo quy định của Luật Thi hành án hình sự 02 lần trở lên, thì Tòa án có thể quyết định buộc bị cáo phải chấp hành hình phạt tù của Bản án đã cho hưởng án treo. Trường hợp thực hiện hành vi phạm tội mới thì Tòa án buộc bị cáo phải chấp hành hình phạt

của Bản án này và tổng hợp với hình phạt của Bản án mới theo quy định tại Điều 56 của Bộ luật Hình sự.

Các quyết định khác của bản án sơ thẩm có hiệu lực pháp luật kể từ ngày hết thời hạn kháng cáo kháng nghị.

Bản án phúc thẩm có hiệu lực pháp luật kể từ ngày tuyên án.

***Nơi nhận*:**
- VKSND tỉnh KT;
- VKSND tp;
- Công an tp;
- TAND tp;
- Trại Tạm giam CA tỉnh;
- Cơ quan THADS;
- Xã, Phường nơi bị cáo cư trú;
- Bị cáo;
- Lưu hồ sơ.

TM. HỘI ĐỒNG XÉT XỬ PHÚC THẨM
THẨM PHÁN – CHỦ TỌA PHIÊN TÒA

Nguyễn Minh Thành